



товаров 03 класса МКТУ – препараты для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки.

В августе 2013 г. сотрудниками ОАО «Компания «Арнест» были выявлены в свободной продаже, в торговых организациях на территории России, а именно в г.Иркутске пер.Советский 1 у предпринимателя <...> средства для мытья стекол, маркированные товарным знаком «Garden» производства ООО «Опт-Трейд» г.Кемерово, пр.Советский 2/14.

07.03.2014г. приказом Кемеровского УФАС России № 49 возбуждено дело № 17/А-14-2014 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 07.03.2014г. дело № 17/А-14-2014 назначено к рассмотрению на 07.04.2014г. на 14 часов 00 минут.

Копии определения от 07.03.2014г. и приказа Кемеровского УФАС России от 07.03.2014 № 49 были направлены в адрес ООО «Опт-Трейд» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

07.04.2014г в ходе рассмотрения дела № 17/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для принятия объективного решения по делу необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 07.04.2014г. дело № 17/А-14-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 07.05.2014г. на 14 часов 00 минут.

Копия определения от 07.04.2014г. была направлена в адрес ООО «Опт-Трейд» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

07.05.2014г. в ходе рассмотрения дела № 17/А-14-2014 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для принятия объективного решения по делу необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 07.05.2014г. дело № 17/А-14-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 09.06.2014г. на 15 часов 00 минут.

Копия определения по делу № 17/А-14-2014 была направлена в адрес ООО «Опт-Трейд» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

09.06.2014г. состоялось рассмотрение дела в ходе которого представитель ООО «Опт-Трейд» <...> по доверенности пояснила, что в настоящее время реализация продукции ООО «Опт-Трейд» - средства для мытья стекол с использованием товарного знака «Garden» прекращена. В материалы дела были представлены письма, подтверждающие отсутствие остатков указанной продукции на товарном складе ООО «ДАНС», которое занималось реализацией указанного товара.

ОАО «Компания «Арнест» производит и реализует на территории Российской Федерации продукцию под торговой маркой «Garden» с 2008г. На сегодняшний день номенклатура продукции под торговой маркой «Garden» составляет 23

торговых позиции, в которые входит группа товаров – экологичные чистящие средства для ухода за домом.

ОАО «Компания «Арнест» зарегистрировала на территории Российской Федерации права на товарный знак «GARDEN» в отношении товаров 03 класса Международным классификатором товаров и услуг (далее – МКТУ) – препараты для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки, что подтверждают свидетельства: № 220881, № 282350, содержащие в себе охраняемые словесный элемент «Garden».

ОАО «Компания «Арнест» разрешения на использование товарного знака «Garden» производителю средства для мытья стекол ООО «Опт-Трейд» г. Кемерово не выдавало.

Согласно представленным в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «Компания «Арнест» документам реализация продукции под торговой маркой «Garden» (средства для ухода за домом) проходила на территории Иркутской области в июне – августе 2013г.

Реализация продукции (средства для мытья стекол маркированные товарным знаком «Garden») осуществлялась на основании договора поставки от 01.09.2011г., заключенного между ООО «ДАНС» и ООО «Опт-Трейд», счет-фактуры № 12рс000006 от 12.01.2012г. и товарной накладной № 12рс000006 от 12.01.2012г.

Согласно товарным накладным, представленным ООО «ДАНС» в адрес Кемеровского УФАС России, реализация продукции, поставленной ООО «Опт-Трейд» на территории Иркутской области, проводилась в период с января 2012г. по апрель 2014г.

Из пояснений ООО «Опт-Трейд», представленных в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что обществом в конце 2011г. была выпущена одна пробная партия средства для мытья стекол с обозначением «Garden», а именно: спрей для стекол бутылки с триггером «Клубника» в количестве 600 штук, «Лесная ягода» - 950 штук, «Цитрусовые брызги» - 500 штук; и запасные блоки: «Клубника» - 150 штук, «Лесная ягода» - 140 штук, «Цитрусовые брызги» - 140 штук. Реализация данной продукции осуществлялась в розницу через собственную сеть розничных магазинов и оптом, согласно договору поставки № 177 от 06.07.2011г., заключенного между ООО «Опт-Трейд» и ООО «ДАНС».

ОАО «Компания «Арнест» и ООО «Опт - Трейд» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по производству мыла, моющих, чистящих и полирующих средств, парфюмерии и косметических средств в пределах одних географических границ на территории Иркутской области.

Согласно пункту 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их

деловой репутации.

При условии наличия конкурентных отношений, не допускается недобросовестная конкуренция (п.2 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции») в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей; в том числе, продажа, обмен или введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг (п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Для проведения исследования степени сходства обозначений, используемых ООО «Опт-Трейд» при изготовлении и реализации товара, с использованием изображения «Garden» с товарными знаками по свидетельствам № 220881, № 282350 Кемеровское УФАС России обратилось в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

На исследование были представлены фотографии средства для мытья стекол «Garden» (ООО «Опт-Трейд») и изображения очистителя для кухни «GARDEN» (ОАО «Компания «Арнест»), представленные в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «Компания «Арнест».

Согласно справке, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам России (исх. 02/24-800/41 от 14.02.2014г.), следует, что представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 220881, № 282350 в силу наличия фонетически, семантически тождественных общих словесных элементов «GARDEN» и «GARDEN» / «Garden», а также графического сходства (имеется в виду алфавит).

Также Кемеровским УФАС России в адрес ФГБОУ ВПО «Кемеровский государственный университет» (факультет филологии и журналистики кафедры русского языка) было заказано исследование (на основе социологического исследования и опроса) о том, является ли сходным до степени смешения средство для мытья стекол «Garden» ООО «Опт-Трейд» со спреем - очистителем для кухни «GARDEN» и «GARDEN» ОАО «Компания «Арнест» в отношении

однородности товаров.

Результаты проведенного анализа, представленного ФГБОУ ВПО «Кемеровский государственный университет» в адрес Кемеровского УФАС России показали, что с точки зрения рядовых покупателей существует опасность смешения производителей товаров – средства для мытья стекол «Garden» (производитель ООО «Опт-Трейд») и спрея – очистителя для кухни «GARDEN» производитель ОАО «Компания «Арнест») вследствие имеющегося между наименованиями фонетического и семантического тождества, а также частичного графического сходства. 66 % лиц, принявших участие в опросе, считают, что данные товары вводят потребителя в заблуждение относительно их производителя, потребитель может спутать производителя при покупке данных товаров. Возможность введения потребителей в заблуждение обусловлена тождеством словесных элементов коммерческих наименований («Garden» и «GARDEN»), невнимательностью покупателей, а также отнесенностью данных средств к общей категории товаров – очистительным средствам бытовой химии.

Таким образом, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что используемые ООО «Опт-Трейд» при реализации продукции – средства для мытья стекол с обозначением «Garden» на этикетке, реализуемые на территории Иркутской области являются сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 220881, № 282350 правообладателем которых является ОАО «Компания «Арнест».

Согласно ч 1 ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), юридическое лицо, обладающее исключительным правом на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такое средство по своему усмотрению. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

В соответствии с п. 3 ст. 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

Комиссией Кемеровского УФАС России достоверно установлено, что ОАО «Компания «Арнест» не разрешало ООО «Опт-Трейд» использовать сходные со своими товарными знаками по свидетельствам № 220881, № 282350 обозначения при реализации продукции.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 17/А-14-2014 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что действия ООО «Опт-Трейд», выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Иркутской области средства для мытья стекол «Garden» дизайн которого вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя указанного средства для мытья стекол; с незаконным использованием на продукции товарных знаков по свидетельствам № 220881, № 282350, правообладателем которого является ОАО «Компания «Арнест» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации.

Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, являются недобросовестной конкуренцией, следовательно, не соответствуют требованиям п. 2, п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ООО «Опт-Трейд» нарушением пункта 2, пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся во введении в гражданский оборот на территории Иркутской области средства для мытья стекол «Garden» дизайн которого вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя указанного средства для мытья стекол; с незаконным использованием на продукции товарных знаков по свидетельствам № 220881, № 282350, правообладателем которого является ОАО «Компания «Арнест».

2. Производство по делу № 17/А-14-2014, возбужденное в отношении ООО «Опт-Трейд» по признакам нарушения пункта 2, пункта 4 части 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

**Председатель Комиссии:**

**Е.А. Клостер**

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

И.С. Акатьева

Ю.Е. Ромадина

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.